

PEGAWAI SYARIAH WANITA DI MAHKAMAH-MAHKAMAH
SYARIAH DI MALAYSIA.



Raihanah HJ Abdullah
Jabatan Syariah, Undang-undang
Akademi Pengajian Islam, Universiti Malaya.

**SEMINAR HUKUM ISLAM SEMASA
PERINGKAT KEBANGSAAN
17 - 18 JUN 1997**

KERTAS KERJA SOKONGAN

***PEGAWAI SYARIAH WANITA
DI MAHKAMAH-MAHKAMAH
SYARIAH DI MALAYSIA***

OLEH

PUAN RAIHANAH HJ ABDULLAH

**ANJURAN
JABATAN FIQH DAN USUL
AKADEMI PENGAJIAN ISLAM
UNIVERSITI MALAYA**

PEGAWAI SYARIAH WANITA DI MAHKAMAH-MAHKAMAH SYARIAH DI MALAYSIA.

Raihanah Haji Abdullah

Jabatan Syariah dan Undang-undang
Akademi Pengajian Islam, Universiti Malaya.

Pendahuluan.

Mahkamah Syariah atau lebih dikenali sebagai Mahkamah Qadi suatu ketika dahulu telah wujud sejak dari penjajahan British lagi. Kedudukan Mahkamah Syariah pada ketika itu tidak lebih sebagai sebuah Mahkamah *second class* jika dibandingkan dengan Mahkamah Sivil biasa. Ini adalah kerana struktur Mahkamah Syariah adalah sebahagian daripada sistem Mahkamah-mahkamah di Malaysia pada ketika itu. Bagaimanapun apabila negara mencapai kemerdekaan, Perlembagaan Persekutuan melalui Jadual Kesembilan Senarai 2 telah meletakkan kedudukan Mahkamah Syariah terpisah dari struktur Mahkamah biasa dan perkara-perkara yang menyentuh tentangnya adalah bidangkuasa negeri.

Walaupun demikian tanggapan sebagai Mahkamah yang rendah tarafnya masih berterusan. Bagaimanapun ia telah mengalami berbagai perkembangan yang baik terutamanya dalam usaha untuk memartabatkan dan mempertingkatkan imej serta kualiti Mahkamah Syariah di Malaysia. Sekalipun usaha telah dilakukan, namun Mahkamah Syariah secara berterusan masih menerima kritikan dan teguran dari masyarakat dan juga kerajaan sehingga ke hari ini.¹ Teguran tersebut menampakkan kepada kita bahawa Mahkamah Syariah mempunyai kelemahannya di sana-sini sekalipun banyak langkah-langkah yang

¹ Lihat antaranya dalam Harian Watan, 30.12.1996, Mingguan Malaysia 26.3.1997 dan Massa Bil:82 12-18 April 1997.

telah diambil. Antara teguran yang sering kedengaran ialah bahawa Mahkamah Syariah tidak cekap dalam pengendalian pentadbiran keadilannya, personnel Mahkamah yang tidak professional, banyak kes-kes tertangguh dan juga bias terhadap wanita dalam penghakimannya. Kritikan-kritikan ini dibuat secara terbuka dalam akhbar-akhbar dan majalah tempatan sehingga kadangkala masyarakat yang tidak terlibat secara langsung sebagai 'pelanggan' Mahkamah Syariah akan terikut-ikut untuk mengkritik Mahkamah. Paling malang sekali apabila Mahkamah Syariah dituduh sebagai Mahkamah yang tidak adil kepada wanita terutamanya apabila dikaitkan dengan persoalan hubungan gender antara Hakim yang kesemuanya terdiri dari kaum lelaki sementara 'pelanggan utamanya' kebanyakan terdiri daripada kaum wanita. Melihat kepada masalah ini maka ada sesetengah pihak mencadangkan supaya Hakim Mahkamah Syariah dilantik juga dari kaum wanita bagi menyelesaikan masalah 'gender bias' di Mahkamah Syariah. Oleh itu kertas ini bertujuan untuk meneliti keperluan Mahkamah Syariah di Malaysia melantik hakim dari kalangan wanita yang juga berpendidikan professional dalam bidang syariah dan undang-undang. Untuk itu perbincangan Fiqh berhubung dengan masalah ini akan dijadikan sebagai latar belakang kepada perbincangan tersebut.

Perbincangan Fiqh tentang Hakim.

Apabila membincangkan tentang perlantikan Hakim maka Fiqh telah menyenaraikan beberapa syarat-syarat yang dianggap penting untuk menentukan kelayakan seseorang untuk menjadi Hakim. Perbincangan Fiqh dalam masalah ini boleh dirumuskan sebagaimana yang dibincangkan oleh al-Mawardi dalam al-Ahkam al-Sultaniyyahnya iaitu seorang Islam yang telah cukup umur (baligh), beraqal dan bijak, merdeka, adil,

sempurna pancaindera, mampu berjihad dan juga seorang lelaki.² Syarat bahawa seseorang Hakim itu mestilah seorang lelaki berlaku perbezaan pandangan antara Mazhab.

Bagi kebanyakan Fuqaha' dikalangan Mazhab Maliki, Syafii dan Hanbali telah meletakkan lelaki sebagai syarat untuk menjadi Hakim. Pandangan mereka ini berdasarkan kepada al-Quran dalam Surah al-Nisa' ayat 34. Ayat ini telah dijadikan sebagai salah satu hujjah bagi perlantikan Hakim yang mesti terdiri dari kaum lelaki. Ini adalah kerana ayat ini telah diterjemahkan bahawa kaum lelaki itu adalah pemimpin bagi kaum wanita. Terjemahan yang sedemikian bukanlah asing kerana ia diambil dari tafsiran yang dibuat oleh pentafsir-pentafsir seperti al-Zamakhshari, al-Fakhrurazi, Ibn Kathir, al-Maraghi, al-Jassas, al-Tabataba'i dan juga al-Zuhayli.³ Cuma yang membezakan antara tafsiran mereka ini ialah kepimpinan itu samada dalam konteks rumahtangga atau menjangkau keluar ke arena kemasyarakatan. Bagaimanapun terdapat beberapa tafsiran yang dengan jelas dan terang telah menyatakan kepimpinan kaum lelaki juga keatas wanita dari sudut keintelektualan. Umpamanya dalam tafsir al-Jalalain, kelebihan dan kepimpinan yang dinyatakan dalam Surah al-Nisa' ayat 34 itu dilihat antaranya kelebihan dari sudut aqal, agama, kesaksian dan banyak lagi. Begitu juga dengan tafsiran yang dikemukakan oleh al-Tabatabai yang menyatakan bahawa kelebihan orang lelaki itu dari sudut kelebihan fizikal dan juga

²al-Mawardi, *al-Ahkam al-Sultaniyyah wa al-Wilayah al-Diniyyah*, Dar al-Kutub al-Ilmiyyah: Beirut, t.t., m.s.83.

³Lihat dalam al-Zamakhshari, *Tafsir al-Kashah 'an Haqaiq Ghawamid al-Tanzil wa Uyun al-Aqawil fi Wujuh al-Ta'wil*, Juz:1, Maktabah al-Babi al-Halabi; al-Fakhrurazi, *Tafsir al-Fakhrurazi*, Dar al-Fikr: Beirut, jil:5, 1994, m.s.92; Ibn Kathir, *Tafsir al-Quran al-Azim*, Maktabah Zahran, Juz:1, T.T., m.s.492; al-Maraghi, *Tafsir al-Maraghi*, Dar al-Turath al-Arabiyy: Beirut, Juz: 4-6, m.s.26-2; al-Qurtubi, *al-Jami' li al-Ahkam al-Quran*, Dar al-Kutub al-Ilmiyyah: Beirut, jil:5-6, 1993, m.s.34, al-Zuhayli, *al-Tafsir al-Munir*, Dar al-Fikr: Damsyik, 1991, m.s.53 dan al-Tabatabai, *al-Mizan fi Tafsir al-Quran*, Muassasah al-Alami, 1984, Jil:4, m.s.343.

intelektual.⁴

Berdasarkan kepada tafsiran sedemikian maka kerana itulah wanita tidak dibenarkan menjadi seorang Hakim mengikut pandangan Maliki, Shafie dan Hanbali yang telah berhujjah menggunakan ayat tersebut. Kekurangan dari sudut aqal dan juga keintelektualan ini telah menyebabkan seseorang wanita itu tidak layak untuk menjadi seorang Hakim. Ini adalah kerana seseorang yang menjadi Hakim mestilah seseorang yang juga bijak serta berpengetahuan bukan sahaja dalam ilmu-ilmu Syariah tetapi juga dalam ilmu-ilmu yang lain.

Terdapat juga tulisan yang juga membenarkan kenyataan sedemikian sebagai hujjah menolak kaum wanita sebagai seorang Hakim ataupun pemimpin.⁵ Umpamanya dalam al-Mawardi sendiri telah menyatakan sedemikian ketika membincangkan soal kelayakan menjadi Hakim.

Tafsiran dan terjemahan yang menggambarkan bahawa kaum lelaki itu pada keseluruhannya adalah kuat dari segi fizikal dan lebih pintar dari kaum wanita nampaknya telah diragui oleh Azizah al-Hibri dengan kenyataannya "However, this interpretation....is (I) unwarranted and (ii) inconsistent with other Islamic teachings...the interpretation is unwarranted because there is no reference in the passage to male physical or intellectual superiority.

⁴Lihat dalam *Tafsir al-Jalalain*, Dar al-Turath al-arabiyy: Beirut, Juz:1, 1941, m.s.204: Op.cit al-Zamakhshari, al-Fakhrurazi, Ibn Kathir dan al-Zuhayli.

⁵Lihat dalam Md Saleh Hj.Md @ Ahmad, 'Kelayakan seseorang Hakim (Kadi) menurut Pandangan Islam' dalam *Monograf Syariah*, 1, 1993, m.s.97; Op.cit al-Mawardi m.s.83

Disamping hujah al-Quran Surah al-Nisa ayat 34, sebuah Hadis yang antara lainnya bermaksud “Tidak akan berjaya selama-lamanya sesuatu kaum atau bangsa yang melantik wanita memegang urusan mereka” telah dijadikan sandaran dalam membincangkan persoalan ini.

Kedua-dua nas dari al-Quran dan al-Hadith ini sering digunakan sebagai hujjah untuk menolak penglibatan wanita dalam aktiviti yang boleh dilingkungan sebagai *al-Wilayah al-'Ammah*. Ini termasuklah jawatan-jawatan dalam kategori Kuasa Perundangan, Kuasa Kehakiman dan juga Kuasa Eksekutif seperti, Hakim, Pendaftar, Perdana Menteri, Menteri, Ketua Jabatan dan sebagainya.

Kebanyakan alasan yang diberikan terutamanya apabila melihat kepada kedua-dua nas ini ialah bahawa jawatan-jawatan tersebut memerlukan pergaulan dengan kaum lelaki. Keadaan ini memerlukan kepada kekuatan berfikir serta dapat mengawal emosi. Bagi Ibn Qudamah dan al-Shirazi, sifat-sifat sebegini tidak wujud dalam diri seseorang wanita.⁶ Kerana itu terdapat juga penulisan yang menolak pandangan sedemikian berdasarkan kepada beberapa sebab-sebab. Antaranya ialah Hadith tersebut adalah sebuah Hadith Ahad yang khusus sebagai menjawab persoalan semasa. Tambahan pula larangan serta amaran terhadap sesuatu kaum atau bangsa itu merujuk kepada jawatan Imam al-'Uzma.⁷ Bukan setakat itu sahaja al-Quran Surah al-Nisa' ayat 34 sendiri bukanlah secara terang

⁶Lihat dalam Mohd Shafie Ngah, 'Perlantikan Wanita sebagai Ketua: Satu Perbincangan daripada Perspektif Siyasa Syariyyah' dalam Jurnal Syariah, Jil:4, Bil:2, 1996, m.s.257 dan Mahmud Saedon Awang Othman, *Kadi, Perlantikan, Perlucutan dan Bidangkuasa*, DBP:K.L.m.s.33.

⁷Op.cit Mohd Shafie Ngah.

melarang seseorang wanita untuk menjawat apa sahaja jawatan samada dalam kategori *Wilayah al-Khassah* mahupun *Wilayah al-Ammah*. Tetapi ia adalah suatu kenyataan yang dibuat bagi menunjukkan bahawa kaum lelaki itu adalah pemimpin/pelindung/pengawal kepada kaum wanita, oleh kerana Allah telah melebihkan orang-orang lelaki itu (dengan beberapa keistimewaan) atas orang-orang perempuan. Bagi Amina Wadud, perkataan *Qawwamun 'ala* dan *faddala* dalam ayat tersebut hanya akan diperolehi apabila mereka (suami) telah menjalankan tugas dan tanggungjawabnya iaitu memberi nafkah kepada isterinya. Kerana itu seorang anak lelaki mendapat habuan pusaka lebih dua kali ganda dari anak perempuan kerana mereka ini diberi tugas untuk menanggung tanggungannya. (al-Nissa ayat 7). Ini bermakna ayat 34 ini dibaca dengan kefahaman bahawa kelebihan yang Allah berikan kepada kaum lelaki (suami) adalah kerana tugas dan tanggungjawab yang dipikulnya. Tetapi bukannya dari sudut penciptaannya.⁸ Sekiranya terdapat mana-mana lelaki sekalipun suaminya yang tidak dapat memikul tugas dan tanggungjawabnya maka lelaki seperti ini tidak akan menjadi pemimpin (*Qawwamuna 'ala*) dan mendapat (*faddala*) yang disebut di dalam ayat tersebut.

Tafsiran sebegini boleh didapati umpamanya dalam al-Tabari yang telah berpendapat, oleh kerana kaum lelaki itu para suami itu diwajibkan memberi nafkah kepada isterinya dan memberi mahar kepadanya maka kerana itu Allah s.w.t telah melebihkan kedudukannya daripada isterinya sendiri.⁹ Ini bermakna terdapat pandangan yang telah

⁸Amina Wadud Muhsin, *Quran and Woman*, Fajar Bakti: K.L., 1992, m.s.70 & 71.

⁹al-Tabari, *Jami' al-Bayan 'an Ta'wil Ayat al-Quran*, Juz:5, Maktabah al-Babi al-Halabi 1968, m.s.57; Syed Qutb *Fi Zilal al-Quran*, Dar al-Shuruq: Cairo, Jil:2, 1980, m.s.650; Rashid Reda, *Tafsir al-Mannar*, Dar al-Ma'rifah: Beirut, 1937, m.s.67 dan juga dalam al-Husayni, *al-Mar'ah wa Huququha fi al-Islam*, Dar al-Kutub al-Ilmiyyah: Beirut, t.t.m.s.37

merujukkan kepimpinan dalam al-Nisa' ayat 34 kepada hal ehwal kekeluargaan.

Yang demikian dakwaan yang mengatakan wanita itu cetek akal dan fikirannya sehinggakan mereka ini tidak boleh bergiat dalam jawatan *al-Wilayah al'Ammah* adalah suatu pandangan yang tidak adil terhadap kaum tersebut. Bagi Sharifah Hayaati, beliau menganggap bahawa dakwaan seperti itu adalah berat sebelah. Bahkan beliau mempersoalkan tentang apakah sifat-sifat tersebut langsung tidak wujud pada kaum lelaki.¹⁰ Begitulah juga dengan pandangan yang di bawa oleh Khalijah M. Salleh

"However I would say that if we have a good understanding of the Quran, we realise that Allah does not in any way discriminate the intellectual capacity of a man from that of a woman".¹¹ Ada kemungkinan dakwaan kecacatan aqal fikiran wanita disebabkan oleh budaya semasa dan keadaan masyarakat tempatan. Kerana itu bagi M. Shafie Ngah wanita boleh enjawat sebarang jawatan dalam kategori *al-Wilayah al-Khassah* dan juga *al-Wilayah al'Ammah*.¹²

Manakala dari pandangan Imam Abu Hanifah, seseorang wanita boleh menjadi Hakim di dalam kes-kes di mana mereka ini boleh menjadi saksi. Pandangan ini berdasarkan *Qiyas* terhadap kesaksian. Bagaimanapun bagi Ibn Jarir al-Tabari dan Ibn Hazm, mereka membenarkan wanita menjadi Hakim secara mutlak berdasarkan kemampuan seseorang. Dan kerana ia wanita maka ini tidak menghalang mereka untuk menyelesaikan

¹⁰Sharifah Hayaati Syed Ismail, 'Penglibatan Wanita di dalam Politik dari Kaca Mata Hukum' dalam *Jurnal Syariah*, Jil:1, Bil:2, 1993, m.s.199

¹¹Khalijah M. Salleh, *Women in Development*, Ins. Kajian Dasar: K.L, 1994, m.s.7

¹²Op.cit, Mohd Shafie Ngah, m.s.260/

perbalahan.¹³

Mahkamah Syariah di Malaysia masa kini.

Di sekitar tahun-tahun 80an dan 90an Mahkamah Syariah telah mengalami perubahan dari segi kedudukan dan juga dari sudut taraf keprofessionalan personel Mahkamah Syariah. Pada tahun 1988 pindaan telah di buat terhadap Per 121(1A) Perlembagaan Persekutuan. Pindaan sedemikian telah memberi satu kedudukan yang baik kepada Mahkamah Syariah apabila Mahkamah Awam tidak mempunyai bidangkuasa ke atas Mahkamah Syariah. Ini bermakna segala keputusan yang dibuat oleh Mahkamah Syariah tidak akan dibatalkan oleh Mahkamah Awam. Bagi pengkaji Undang-undang Islam pindaan ini merupakan satu permulaan kearah memartabatkan Mahkamah Syariah di Malaysia.¹⁴

Bukan setakat itu sahaja, kakitangan Mahkamah Syariah kini telah diletakkan di bawah skim Perkhidmatan Pegawai Syariah (L1, L2 dan L3), Perkhidmatan Kehakiman dan Perundangan Syariah, Jabatan Perkhidmatan Awam Malaysia. Melalui skim ini mereka yang berkhidmat sebagai pegawai syariah di Mahkamah Syariah perlu memiliki Diploma dalam bidang Pentadbiran Kehakiman. Diploma sebegini ada ditawarkan di Universiti Islam Antarabangsa iaitu Diploma Undang-undang dan Pentadbiran Kehakiman Islam.

¹³Op.Cit, Mahmud Saedon Awang Othman.

¹⁴Suwaid Tapah, 'Undang-undang Pentadbiran Mahkamah Syariah di Malaysia Perkembangan Mutakhir' dalam *Jurnal Syariah*, Jil:1, Bil:1, 1993.

Manakala dari Universiti Kebangsaan Malaysia pula ada menawarkan Diploma Kehakiman Islam dan Guaman Syari'i. Mereka yang telah lulus dan memiliki Diploma ini layak untuk ditempatkan sebagai pegawai Syariah dalam Perkhidmatan Kehakiman dan Perundangan Syariah.¹⁵ Bukan setakat itu sahaja ada sesetengah negeri yang memerlukan Diploma ini bagi melayakkan seseorang itu untuk menjadi seorang peguam Syarie bebas.

Dalam Seksyen 38 Enakmen Pentadbiran Perundangan Islam Selangor, 1989, memperuntukkan bahawa :-

(1) "Ketua Hakim Syarie, Hakim Mahkamah Rayuan Syariah dan Hakim Mahkamah Tinggi Syariah hendaklah dilantik oleh Duli Yang Maha Mulia Sultan atas nasihat Majlis. Sebelum mengemukakan nasihatnya mengenai perlantikan seseorang Hakim Syarie, selain daripada Ketua Hakim Syarie, Majlis hendaklah merujuk kepada Ketua Hakim Syarie.

Seseorang itu adalah layak dilantik di bawah subseksyen (1) jika :-

- dia seorang warganegara; dan
- telah berkhidmat tidak kurang daripada sepuluh tahun sebelum tarikh perlantikannya sebagai Peguam Syarie di mana-mana Mahkamah Syariah atau sebagai anggota Mahkamah Syariah atau mempunyai kepakaran di bidang perundangan Islam.

Bagi maksud subseksyen (3) seseorang yang sebelum berkuatkuasa Enakmen ini telah pun beramal sebagai peguambela di Mahkamah Syariah hendaklah dianggap sebagai Peguam Syarie dan seseorang yang telah berkhidmat sebagai Kadhi atau Pendakwa di Mahkamah Syariah hendaklah dianggap sebagai anggota Mahkamah Syariah.

Semua perlantikan di bawah seksyen ini hendaklah diwartakan.

Manakala dalam perlantikan sebagai Hakim Mahkamah Rendah Syariah pula Seksyen 40 Enakmen 1989 ini telah memperuntukkan bahawa:-

¹⁵Abdul Monir Yaacob, 'Struktur, Taraf, Kedudukan Kakitangan Mahkamah Syariah' dalam *Jurnal IKIM*, Jil: 1, 1993, m.s.73.

'Hakim Mahkamah Rendah Syariah hendaklah dilantik oleh Duli Yang Maha Mulia Sultan atas perakuan Ketua Hakim Syarie.

Tiada seorang pun boleh dilantik menjadi Hakim Mahkamah Rendah Syariah kecuali dia adalah seorang anggota Perkhidmatan Kehakiman dan Perundangan Syariah atau Perkhidmatan Awam.

Semua perlantikan di bawah subseksyen (1) hendaklah diwartakan.'

Keadaan yang sama juga berlaku ke atas perlantikan Pendaftar di Mahkamah-Mahkamah

Syariah. Umpamanya dalam Seksyen 41 memperuntukkan:-

Duli Yang Maha Mulia Sultan atas nasihat Ketua Hakim Syarie boleh melantik seorang Ketua Pendaftar Mahkamah Rayuan Syariah, seorang Pendaftar Mahkamah Tinggi Syariah dan beberapa orang Penolong Pendaftar Mahkamah Rendah Syariah.

Perlantikan pegawai-pegawai Syariah dalam Gred L1, L2 dan L3 terutamanya bagi jawatan-jawatan pendaftar, Ketua Pendaftar, Hakim-Hakim di Mahkamah-Mahkamah Rendah, Tinggi dan Rayuan Syariah mestilah dilantik oleh Duli Yang Maha Mulia Sultan atas nasihat Majlis atau Ketua Hakim Syarie. Bukan setakat itu sahaja mereka ini mestilah telah memiliki kemahiran dalam pentadbiran Kehakiman sehingga melayakkan mereka ini diletakkan di bawah Perkhidmatan Kehakiman dan Perundangan Syariah. Bagaimanapun satu hal yang agak menarik sekali ialah bahawa tiada apa jua dalam peruntukkan undang-undang ini yang telah menghadkan kelayakan seseorang itu dari sudut asas gender. Memandangkan tiada peruntukan Undang-undang maka ini bermakna seseorang wanita yang cukup terlatih dalam bidang pentadbiran kehakiman dan juga ilmu-ilmu syariah sepatutnya juga mempunyai kelayakan ditempatkan sebagai pegawai syariah di bawah Perkhidmatan Kehakiman dan Perundangan Syariah.

Malangnya sehingga ke hari ini dari jawatan pendaftar dan apatah lagi bagi jawatan hakim-hakim di Mahkamah Rendah dan Tinggi Syariah, tiada seorang pun dari kalangan wanita yang dilantik memegang jawatan tersebut.

Masalah Pegawai Syariah yang tidak mahir sepatutnya tidak timbul kerana seseorang yang dilantik sebagai pendaftar ataupun Hakim Mahkamah Syariah mestilah anggota dalam Perkhidmatan Kehakiman dan Perundangan Syariah. Mereka ini mestilah telah menghadiri serta memperolehi Diploma dalam kursus Pentadbiran Kehakiman. Sekiranya masalah ketidak cekapan atau ketidak profesionalnya pegawai-pegawai syariah ini maka ada kemungkinan kursus yang ditawarkan masih belum mencukupi. Bagaimanapun terdapat juga di beberapa buah negeri yang mana tugas-tugas pendaftar bagi Mahkamah Rendah dijalankan oleh seorang pembantu penolong pendaftar manakala penolong pendaftar menjalankan tugas-tugas pendaftar bagi Mahkamah Tinggi. Sedangkan mereka ini adalah dari kalangan kumpulan sokongan S5 atau S7. Memandangkan kepada keadaan itu menyebabkan perjalanan Mahkamah tidak dapat berjalan dengan lancar dan licin. Ini lah yang dikatakan menimbulkan masalah di mana terdapat kekurangan yang ketara terutamanya dalam jawatan pegawai syariah bagi kategori pendaftar dan Hakim Mahkamah Rendah. Meminjam kata-kata Prof Tan Sri Ahmad Ibrahim " In the past when they were treated as inferior courts and neglected in many ways, there were no doubt grounds to find excuses for the system of justice in the Sharia Courts. Now they have become better organised, equipped and respected it will be possible for the Sharia courts to show their worth and capabilities".¹⁶

Suka dinyatakan di sini bahawa melalui analisis yang dibuat terhadap jawatan pegawai syariah di Mahkamah-Mahkamah Syariah di Malaysia, tiada seorang pun dilantik dari kalangan wanita. Terdapat cadangan yang dikemukakan oleh pihak-pihak tertentu bahawa

¹⁶Prof. Tan Sri Ahmad Ibrahim, "Recent Development in the Sharia Law in Malaysia" dalam *Undang-undang Keterangan dan Prosedur di Mahkamah*, Peny. Abdul Monir Yaacob, IKIM:K.L., 1995, m.s.62

Mahkamah Syariah perlu melantik Hakim yang terdiri dari Wanita atas alasan bahawa Mahkamah Syariah sentiasa bias terhadap wanita dalam penghakimannya.¹⁷ Anggapan sedemikian adalah tidak adil kepada Mahkamah memandangkan Mahkamah akan cuba sedaya upaya untuk menegakkan keadilan. Dan setiap keputusan yang dibuat adalah berasaskan kepada bukti-bukti yang ada. Bukannya kerana ada unsur-unsur gender bias. Namun adalah lebih baik jika sekiranya Malaysia pada hari ini bahkan sudah tiba masanya masyarakat dan juga pihak-pihak di Mahkamah Syariah dan juga Majlis memikirkan untuk melantik atau menempatkan wanita sebagai pegawai syariah dalam jawatan pendaftar atau pun Hakim Mahkamah Syariah.

Pandangan dari Mazhab Hanafi adalah dianggap sesuai dengan situasi yang ada pada hari ini apabila dilihat masalah kekurangan kakitangan adalah serius terutamanya dalam melicinkan perjalanan pentadbiran keadilannya. Bukan setakat itu sahja, bidangkuasa yang ada di Mahkamah Syariah di Malaysia tidak lainnya kalau Malnya hanyalah membicarakan kes-kes kekeluargaan manakala bidangkuasa jenayahnya tidak lebih dari pengendalian kes-kes yang hukumannya tidak lebih dari denda RM5000. Bidangkuasa ini adalah sesuai sebagaimana pandangan dari Mazhab Hanafi yang meletakkan asas kebenaran seseorang wanita menjadi Hakim melalui sandaran kelayakan wanita menjadi saksi. Bagi Mazhab ini seseorang wanita boleh menjadi Hakim dalam kes-kes di mana dia boleh menjadi saksi. Umpamanya dalam hal-hal yang berhubung dengan kehartaan dan juga hal-ehwal kekeluargaan. Persoalannya sekarang ialah apakah perbezaan gender telah dijadikan kayu pengukur dalam menilai keupayaan dan kompetensi seseorang itu dalam kerjayanya

¹⁷Dalam 'Memorandum of Reform of the Islamic Family Laws and the Administration of Justice in the Syariah System of Malaysia' dalam Bengkel Reformasi Undang-undang Keluarga Islam serta Pelaksanaan dan Pentadbirannya, 4.1.1997, m.s.14.

sebagai pendaftar mahupun sebagai Hakim dalam bidang Kehakiman di Malaysia. Kalau itu dijadikan sebagai ukuran atau piawaian dalam menilai kelayakan seseorang maka pandangan seperti ini adalah dianggap tidak sesuai dengan situasi masa hari ini. Walaupun masalah perlantikan Hakim wanita berlaku perselisihan pandangan antara Mazhab, namun sekurang-kurangnya terdapat pandangan yang boleh kita gunakan pada hari ini terutamanya dalam membantu menyelesaikan banyak masalah yang timbul dalam pentadbiran kehakiman Islam di Malaysia. Pada hari ini tidak timbul apa yang dikatakan perbezaan gender membawa kepada kelebihan keintelektualan antara satu lelaki mahupun wanita. Apa yang pentingnya perbezaan gender bukanlah asas utama dalam menilai kebolehan dan keintelektualan seseorang itu tetapi lebih merujuk kepada soal kecekapan personel itu dalam kerjayanya. Kalau seorang wanita dilantik menjadi Hakim semata-mata dengan alasan untuk mengelakkan dari berlaku unsur-unsur gender bias di Mahkamah Syariah, maka belum tentu masalah bias di Mahkamah Syariah tidak berlaku. Ini adalah kerana perlantikan adalah berasaskan kepada prejudis gender. Begitu juga apakah sekiranya melantik seorang wanita dalam kerjaya sebagai pendaftar di Mahkamah Syariah, maka Mahkamah Syariah akan menjadi lebih efisien dan kakitangannya akan lebih professional. Maka jawapannya juga belum tentu kerana perlantikan juga masih bersaskan kepada prejudis gender. Oleh itu apa yang pentingnya ialah suatu anjakan paradigma perlu wujud dalam mentaliti dan sikap masyarakat dalam menilai kemampuan seseorang terutamanya dalam dunia yang didominasi oleh orang-orang yang berpendidikan agama. Kerana itu dalam banyak hal bukan sahaja bidang Kehakiman yang langsung mengenepikan wanita dalam kerjaya pegawai syariah, namun dalam bidang-bidang seperti Fatwa, penasihat syariah Muamalah dan jawatan-jawatan tinggi dalam pembuat dasar

semunya dikuasai sepenuhnya oleh kaum lelaki.¹⁸ Apakah di Malaysia ini tidak ada langsung para intelek wanita dalam bidang syariah yang professional yang berkompeten untuk menjadi seorang pembuat dasar, perunding muamalah, pengeluar Fatwa, pentadbir yang berjaya dan juga penyelesaian perbalahan di Mahkamah?

Apakah masyarakat masih lagi mahu mengekalkan serta berada ditakuk yang lama tanpa melihat kepada perkembangan dan realiti masyarakat semasa dalam menilai keupayaan seseorang. Hari ini dengan suasana yang telah berubah dari sudut struktur masyarakat, maka tidak wujud lagi apa yang dikatakan kelebihan intelek itu diukur melalui perbezaan gender. Bagi Mahmud Saedon "Keadaan yang wujud hari ini dan keperluan masyarakat Islam masa kini adalah asas kepada pemilihan pendapat Ulama' yang mungkin dapat kita terima dan amalkan. Oleh itu pandangan Mazhab Hanafi yang sederhana boleh membantu menyelesaikan perantukan Wanita sebagai Kadi/ Hakim dewasa ini".¹⁹

Di Sudan umpamanya telah lama maju dari segi tanggapan dan persepsi masyarakat dalam soal hubungan gender. Ia telah melantik wanita menjadi Hakim sejak dari tahun 70an lagi. Kalau benarlah wanita tidak dibenarkan menjadi Hakim secara ijma' sehinggakan tidak ada ruang langsung untuk mengubah pandangan tersebut mengapakah Sudan melantik kaum Hawa menjadi Hakim. Ini menampakkan kepada kita bahawa persoalan perantukan wanita menjadi Hakim adalah sesuatu yang belum muktamad.

¹⁸Raihanah Hj. Abdullah, 'Penglibatan Wanita Islam dalam Pentadbiran dan Pertubuhan Islam: Suatu Pendedahan Awal' dalam Kertas Kerja sampingan dalam Seminar Pengajian Syariah, Universiti Malaya, Jun 1995, m.s.1-11

¹⁹ Op.cit, Mahmud Saedon Awang Othman, m.s.33

Alasan yang sering diberi untuk mengelakkan wanita memegang itu dan ini adalah hanya kepada surah al-Nisa ayat 34 dan juga Hadis yang dinyatakan sebelum ini. Kalau semua aspek kemasyarakatan menggunakan alasan ini maka sudah pasti masalah yang timbul tidak dapat diselesaikan. Yang pentingnya bukan soal gender tetapi memahami keperluan semasa agar sesuatu masalah itu dapat diselesaikan. Apa pun alasan yang di beri soalnya sekarang ialah masyarakat Malaysia terutamanya mereka yang berpendikan ugama sering menggunakan hujjah sedemikian sebagai justifikasi dalam menolak kemampuan seseorang wanita terutamanya dalam menerajui apa jua aspek pentadbiran.

Sama-samalah menghayati Surah al-Nisa ayat 1 dan 124, al-A'raf ayat 189, al-Ahzab ayat 35, al-Hujurat ayat 13 dan al-Nahl ayat 97. Biarlah tafsiran yang dibuat berdasarkan kepada falsafah dan roh disebalik sesuatu ayat kerana sesuatu tafsiran dan kefahaman berdasarkan kepada situasi pentafsir akan hanya menghadkan pemakaian al-Quran itu sendiri. Akhirnya kata-kata dan anggapan masyarakat hari ini terhadap wanita setelah perubahan berlaku dalam segenap aspek kehidupan "...describe women as weak, inferior, inherently evil, intellectually incapable and spritually lacking"²⁰ sebagai pandangan yang tidak berpijak di bumi yang nyata.

²⁰Op. cit, Amina Wadud Muhsin, m.s.7